

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-16692/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

15.11.2022 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего Комиссии:

членов Комиссии:

при участии посредством видеоконференцсвязи АО «СО ЕЭС»,

в отсутствие представителей ООО «КГ «ВСК», извещенных надлежащим образом о дате, месте и времени заседания письмом Московского УФАС России от 08.11.2022 №НП/56582/22,

рассмотрев жалобу ООО «КГ «ВСК» (далее - Заявитель) на действия АО «СО ЕЭС» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по определению справедливой стоимости объектов основных средств, входящих в группу основных средств «Здания», в целях отражения переоцененной стоимости объектов основных средств в бухгалтерской (финансовой) отчетности, подготовленной в соответствии с требованиями российских стандартов бухгалтерского учета, и консолидированной финансовой отчетности, подготовленной в соответствии с требованиями международных стандартов финансовой отчетности (3106646) (реестровый № 32211716556) (далее — Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

Инструкция по подключению и использованию системы TrueConf размещена на официальном сайте Московского УФАС России по ссылке:

<https://moscow.fas.gov.ru/page/17962>.

Заявлений о невозможности подключения к сеансу, а также возражений относительно рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи от Заявителя, которому направлялось уведомление о принятии жалобы к рассмотрению, в Управление не поступало.

Согласно части 16 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, рассмотрение жалобы по существу осуществляется комиссией антимонопольного органа. Неявка лиц, надлежащим образом уведомленных (уведомленных посредством направления антимонопольным органом уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи) о времени и месте рассмотрения жалобы по существу, не является препятствием для такого рассмотрения.

Таким образом, учитывая, что указанное лицо надлежащим образом извещено о дате, времени и способе рассмотрения жалобы заблаговременно, Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалобы в отсутствие представителей Заявителя.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (далее - Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Часть 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или)

осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Как следует из материалов дела, 26.09.2022 Заказчик на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС) разместил информацию о проведении Закупки.

Цена договора: 5 184 000,00 рублей.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок от 02.11.2022 № 94-цзк-1-2 заявка Заявителя не допущена к дальнейшему участию в закупке ввиду несоответствия требованиям, а именно: *«на основании подпункта «а» пункта 6.8.2.4 Конкурсной документации «непредставление документов, перечень которых определен Конкурсной документацией», в связи с непредставлением копий доверенностей всех лиц, участвовавших в передаче полномочий представителю гаранта, подписавшего банковскую гарантию от 07.10.2022 № 40150-22-10; на основании подпункта «е» пункта 6.8.2.4. и пункта 7.9.6, 7.9.7 Конкурсной документации, в связи с необеспечением Конкурсной заявки Участника в соответствии с требованиями раздела 7 Конкурсной документации».*

Не согласившись с отклонением своей заявки, Заявитель в жалобе указывает, что банковская гарантия на обеспечение участия направлялась напрямую Заказчику, посредством курьерской службы и была получена Заказчиком в срок. Ввиду того, что Заказчик не предоставил подтверждения того, что в составе пакета документов по банковской гарантии отсутствуют копии доверенностей всех лиц, участвовавших в передаче полномочий представителю гаранта, подписавшего банковскую гарантию, Заявитель считает, что заявка была отклонена не правомерно.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что в качестве обеспечения конкурсной заявки Заявитель представил банковскую гарантию от 07.10.2022 № 40150-22-10, выданную ПАО «Промсвязьбанк». От имени гаранта банковская гарантия подписана <...> действующей на основании доверенности от 19.01.2022 № 35, выданной в порядке последующего передоверия полномочий <...>, действующим на основании доверенности от 11.10.2021 № 1481, выданной в порядке передоверия <...>., действующим на основании доверенности от 18.08.2021 № 1244.

При этом, Заказчик отметил, что в нарушение пункта 7.9.6 закупочной документации вместе с банковской гарантией представлена только копия доверенности <...> Копии доверенностей <...> не представлены в составе заявки.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон о закупках) при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В силу части 10 статьи 3.2 Закона о закупках, заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

Согласно части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Согласно пункту 7.1 документации Участники, подающие Конкурсные заявки, вносят денежные средства в размере 5 % (Пяти процентов) от начальной (максимальной) цены Договора, что составляет 259 200 (Двести пятьдесят девять тысяч двести) рублей 00 копеек, в качестве обеспечения Конкурсных заявок на расчетный счет Организатора конкурса.

В соответствии с пунктом 7.9 документации участник вправе предоставить банковскую гарантию вместо денежного обеспечения, указанного в пункте 7.1 документации.

Пунктом 7.9.6 закупочной документации предусмотрено, что оригинал банковской гарантии направляется в отдельном конверте с нарочным или посредством курьерской доставки в Центральную закупочную комиссию по адресу: <...>Конверт

должен быть доставлен не позднее времени окончания подачи участниками конкурса конкурсных заявок. Гарантия должна быть подписана уполномоченным лицом гаранта. В случае если гарантия от имени гаранта подписывается представителем, действующим на основании доверенности, одновременно с гарантией, участник конкурса обязан представить удостоверенную гарантом в установленном порядке копию доверенности, уполномочивающую представителя гаранта подписывать соответствующие гарантии. В случае, если доверенность представителя гаранта выдана в порядке передоверия/ последующего передоверия, участник конкурса обязан также одновременно с гарантией представить удостоверенные гарантом в установленном порядке копии доверенностей всех лиц, участвовавших в передаче в порядке передоверия / последующего передоверия полномочий, представителю, подписывающему гарантию.

Таким образом, из пункта 7.9.6 документации следует, что если банковская гарантия подписывается представителем, действующим на основании доверенности, то Заявитель обязан был предоставить в адрес Заказчика копии доверенностей всех лиц, удостоверяющих полномочия подписавшего лица.

Комиссией было установлено, что согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц (далее ЕГРЮЛ), лицом, имеющим право представлять интересы банка без доверенности, является <...>ГРН № 2187700404428 от 23.05.2018).

Согласно материалам дела, банковская гарантия подписана <...> **аявителем в составе заявки также представлена доверенность на <...> от 19.01.2022 № 35.**

Однако, в связи с тем, что доверенность на <...> выдана в порядке передоверия, Заявитель должен был представить копии доверенностей всех лиц, участвовавших в передаче в порядке передоверия / последующего передоверия полномочий, представителю, подписывающему гарантию.

В настоящем случае иные доверенности, помимо доверенности на <...>т 19.01.2022 № 35, представлены не были.

Изложенные обстоятельства свидетельствуют о том, что банковская гарантия Заявителя не соответствовала требованиям, установленным пунктом 7.9.6 документации, а равно у Заказчика имелись правовые основания для отклонения заявки Заявителя.

Согласно пункту 6.8.2.4 документации при рассмотрении Конкурсной заявки Центральная закупочная комиссия отказывает в допуске к участию в конкурсе Участникам конкурса в случае:

а) непредставления документов, перечень которых определен Конкурсной документацией, либо наличия в таких документах недостоверных сведений об Участнике конкурса или Услугах, либо существенного нарушения по форме предоставления документов. Выявление недостоверных сведений и отклонение заявки Участника конкурса по данному основанию возможно на любом этапе конкурса;

б) несоответствия Участника конкурса требованиям, установленным в Конкурсной документации;

в) несоответствия Конкурсной заявки требованиям Конкурсной документации, в том числе в части предмета конкурса, превышения цены, указанной в Конкурсной заявке, над начальной (максимальной) ценой, указанной в Конкурсной документации, ухудшения для Заказчика условий исполнения Договора по форме, срокам и порядку оплаты или срокам оказания Услуг по Договору, или иным условиям;

г) подачи Участником заявки, которая не может быть признана офертой, так как содержит недостаточно определенное предложение о заключении договора (п. 1 ст. 435 ГК РФ) или поступления от одного Участника более одной заявки в рамках одной закупочной процедуры (одного лота), а равно подачи Участником конкурса заявки, которая содержит очевидную ошибку в ценовом предложении, приводящую к невозможности заключения и исполнения Договора в связи с явным несоответствием необходимых для исполнения Договора затрат и предложенной Участником конкурса цены Договора;

д) в связи с возможным наличием конфликта интересов или злоупотреблений работников руководящего состава Заказчика (Председатель Правления, Первый заместитель Председателя Правления, заместитель Председателя Правления, главный бухгалтер, директор по направлению, заместитель директора по направлению, руководитель самостоятельного структурного подразделения, руководитель филиала, заместитель руководителя филиала), связанных с занимаемой должностью и их участием или участием их близких родственников (супруг, дети, родители, полнородные и неполнородные братья и сестры) в деятельности Участника в формах, указанных в п. 5.1.4 Конкурсной документации;

е) в иных случаях, предусмотренных Конкурсной документацией.

В соответствии с пунктом 7.9.7 документации в случае выбора Участником конкурса способа обеспечения исполнения обязательства, связанного с подачей Конкурсной заявки, в форме банковской гарантии, Центральная закупочная комиссия отказывает такому Участнику конкурса в допуске к участию в конкурсе если:

- Участник конкурса не представит банковскую гарантию;

- Участник конкурса представит банковскую гарантию, не соответствующую требованиям Конкурсной документации;

- Участник конкурса представит банковскую гарантию, выданную банком - гарантом, не соответствующим требованиям Конкурсной документации.

В связи с вышеизложенным, Комиссия считает решение Закупочной комиссии об отклонении заявки Заявителя обоснованным, принятым в соответствии с требованиями документации и требований Закона о закупках.

При этом Заявитель на заседание Комиссии не явился, доказательств, подтверждающих направление доверенностей лиц, участвовавших в передаче в порядке передоверия / последующего передоверия полномочий, представителю, подписывающему гарантию, в адрес Заказчика, представлено не было.

Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Заказчика, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

Заявитель, принимая участие в публично-правовой процедуре, в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации конклюдентно соглашается с ее условиями, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими положениям антимонопольного законодательства, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдения таких условий. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «КГ «ВСК» () на действия АО «СО ЕЭС» (ИНН:) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 08.11.2022 №НП/56582/22.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.